

Znak sprawy: ZP.271.13.2022

**Dotyczy postępowania pn.:**

**„Rozbudowa sieci kanalizacji sanitarnej na terenie gminy Kleszczewo w miejscowościach Komorniki i Gwarzewo”**

**WYJAŚNIENIA SWZ I MODYFIKACJA TREŚCI SWZ**

Działając w oparciu o art. 284 ust. 2 oraz 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019r. poz. 1129 z późniejszymi zmianami) zwanej dalej Pzp, Zamawiający publikuje **treść pytań Wykonawców wraz z wyjaśnieniami oraz dokonuje modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.**

W postępowaniu wpłynęły pytania od Wykonawców:

**Pytanie 26.** W nawiązaniu do niespójnych zapisów par. 14 pkt. 2 wzoru umowy oraz Rozdziału 10 pkt. 2.2 SWZ prosimy o potwierdzenie, czy okres rękojmi jest równy okresowi gwarancji, czy wynosi 60 miesięcy. Jeśli okres rękojmi wynosi 60 miesięcy prosimy o potwierdzenie, czy pozostałe 30% zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie zwrócone w ciągu 15 dni po upływie okresu rękojmi, czy gwarancji.  
**Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że okres rękojmi wynosi 60 miesięcy a okres gwarancji zostaje wskazany przez wykonawcę w ofercie i podlega ocenie. Zgodnie z zapisem rozdz.11 pkt. 2 ppkt.2.12 lit. d, zabezpieczenie roszczeń z tytułu gwarancji i rękojmi za wady jest zwracane nie później niż w 15 dniu po upływie okresu rękojmi za wady lub gwarancji.**

**Pytanie 27.** Par. 16 ust. 1 pkt 3) ppkt a) wzoru umowy:

Wnosimy o zmianę tiretu trzeciego na: „zmiana wynagrodzenia nastąpi wyłącznie w stosunku do **niezafakturowanej** w dniu zmiany stawki podatku od towarów i usług lub podatku akcyzowego części zamówienia”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**

**Pytanie 28.** Par. 16 ust. 1 pkt 3) ppkt h) wzoru umowy:

Wykonawca wskazuje na naruszenie art. 353 1 kc, art. 58 kc w zw. z art. 8 ust. 1 pzp, art. 134 ust. 1 pkt 20 pzp, art. 439 ust. 1 i 2 pzp, w związku z art. 16 pzp poprzez ustalenie w par. 6 ust. 15 pkt 5) oraz par. 6 ust. 19 wzoru umowy poziomu inflacji, która uzasadnia waloryzację wynagrodzenia na zbyt wysokim poziomie tj. 25% (poziom wskaźnika inflacji cen produkcji budowlano-montażowej ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego), limitu waloryzacji na niewspółmiernie niskim poziomie 2% w stosunku do wynagrodzenia brutto i czasokresu w którym waloryzacja może być dokonana po okresie 12 miesięcy przy ustaleniu terminu wykonania całej inwestycji na 14 miesięcy po podpisaniu umowy.

Zdaniem Wykonawcy świadczy to o sformułowaniu przez Zamawiającego we wzorze umowy pozornej klauzuli waloryzacyjnej, która powoduje brak możliwości wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku nadmiernej zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Wykonawca wnosi o ustalenie wskaźnika zmiany cen i kosztów (wskaźnik inflacji) na poziomie dającym Wykonawcy realną możliwość domagania się waloryzacji wynagrodzenia; a w konsekwencji zmianę zapisów dot. waloryzacji w par. 6 ust. 1 pkt 3) ppkt h) wzoru umowy na następujące:

„Ponadto Zamawiający przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia zgodnie z art. 439 ust. 1 ustawy Pzp:

a) w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia względem ceny lub kosztów zawartych w ofercie wynagrodzenie może zostać odpowiednio zwaloryzowane, jeżeli wskaźnik cen produkcji budowlano – montażowej, publikowany przez GUS, uległ w okresie realizacji przedmiotu umowy zmianie o co najmniej 3%,

b) zmiana cen materiałów lub kosztów uprawniająca strony do wystąpienia z wnioskiem o waloryzację wynagrodzenia ustalana będzie na podstawie wskaźnika cen produkcji budowlano – montażowej, ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za dany rok realizacji robót przewidzianych w umowie,

c) zmiana wynagrodzenia zgodnie z ppkt. a) będzie dopuszczalna nie częściej niż raz na 3 miesiące obowiązywania umowy, przy czym początkowy termin uprawniający do żądania ustalenia zmiany wynagrodzenia nastąpić może nie wcześniej niż po 3 miesiącach od zawarcia umowy,

d) waloryzacja wartości umowy odnosi się wyłącznie do zakresu przedmiotu umowy jeszcze nie zrealizowanego na dzień złożenia wniosku o zmianę wynagrodzenia; wniosek ten nie może zatem obejmować zmiany wynagrodzenia w zakresie przedmiotu umowy wykonanego przed terminem złożenia wniosku,

e) maksymalna łączna wartość zmian wynagrodzenia z tytułu waloryzacji nie może przekroczyć 15% wartości całkowitego wynagrodzenia netto określonego w umowie, w całym okresie jej obowiązywania,

f) Strony, które otrzymają wniosek o zmianę wynagrodzenia prześlą drugiej stronie swoje stanowisko w sprawie w terminie 14 dni od dnia otrzymania wniosku,

g) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z powyżej określonymi zasadami, zgodnie z art. 439 ust. 5 ustawy Pzp zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy, jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

– przedmiotem umowy są roboty budowlane lub usługi,

– okres obowiązywania umowy przekracza 12 miesięcy.

h) wartość zmiany (WZ), o której mowa w niniejszym ustępie określa się na podstawie wzoru:

$$WZ=W \cdot ((F_1-100)/100 \cdot (F_2-100)/100 \cdot (F_3-100)/100)$$

W – wynagrodzenie netto za zakres Przedmiotu Umowy, niezrealizowany jeszcze przez Wykonawcę i nieodebrany przez Zamawiającego przed dniem złożenia wniosku

F1 – wskaźnik cen budowy obiektów inżynierii lądowej i wodnej za pierwszy miesiąc spełnienia warunku, w stosunku do miesiąca poprzedniego, wynikający z komunikatu Prezesa GUS

F2 – wskaźnik cen budowy obiektów inżynierii lądowej i wodnej za drugi miesiąc spełnienia warunku, w stosunku do miesiąca poprzedniego, wynikający z komunikatu Prezesa GUS

F3 – wskaźnik cen budowy obiektów inżynierii lądowej i wodnej za trzeci miesiąc spełnienia warunku, w stosunku do miesiąca poprzedniego, wynikający z komunikatu Prezesa GUS”

Przesłanki waloryzacji umownej uregulowane w art. 439 ustawy Pzp stanowią prawne narzędzie dostosowania stosunku prawnego w celu przywrócenia stanu równowagi ekonomicznej między stronami umowy o zamówienie publiczne, zachwianego przez określone zdarzenia mogące zaistnieć w trakcie jego wykonywania. Trwający ponad 12 miesięcy proces realizacji zamówienia publicznego, niejednokrotnie skomplikowany z uwagi na uwarunkowania techniczne i prawne, rodzi ryzyko, że rynkowe czynniki zewnętrzne będą istotnie oddziaływały na treść, wysokość i ostatecznie ekwiwalentność świadczeń uzgodnionych przez strony i spełnianych na podstawie umowy w sprawie zamówienia publicznego. Klauzula waloryzacyjna w swoim założeniu ma takie negatywne dla stron umowy oddziaływanie zminimalizować, co w istocie jest w interesie obu stron umowy. Zadaniem waloryzacji umownej jest zatem urealnienie wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmian ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją kontraktu publicznego. Warto również podkreślić, iż ten mechanizm urealnienia wynagrodzenia wykonawcy w zależności od okoliczności (wzrostu lub spadku cen lub kosztów) dotyczy zarówno podwyższenia, jak i obniżenia wynagrodzenia. Zapewnia tym samym równość stron czy prawidłowy rozkład ryzyk kontraktowych.

Zamówieniowe klauzule waloryzacyjne zyskują na znaczeniu zwłaszcza w aktualnej sytuacji gospodarczej, w której obserwujemy m.in. znaczny wzrost cen materiałów i robót budowlanych, braki kadrowe i sprzętowe, wstrzymanie dostaw produktów, komponentów produktu lub materiałów, trudności w dostępie do sprzętu czy też w realizacji usług transportowych. Wskazane przykładowo czynniki zewnętrzne wywierają wpływ na opłacalność realizowanego zamówienia i mogą znacząco ograniczać płynność przedsiębiorstw, stąd niezmiernie istotne dla uczestników rynku zamówień publicznych jest prawidłowe kształtowanie oraz stosowanie waloryzacji umownej. Klauzula waloryzacyjna sformułowana w sposób precyzyjny, z poszanowaniem interesów stron kontraktu publicznego, pozwoli ochronić interesy finansowe wykonawcy, zaś zamawiającemu zapewni należyta, terminową i bezpieczną realizację zamówienia publicznego.

Faktem jest, że w ostatnim czasie wskaźnik cen produkcji budowlano-montażowej osiągnął większą niż zwykle wartość, biorąc jednak pod uwagę uwarunkowania rynkowe, wskaźniki na koniec bieżącego roku najprawdopodobniej spadną, z uwagi na prognozowane wyhamowanie gospodarki.

Stąd określenie wartości wskaźnika na proponowanym przez Wykonawcę poziomie 3% jest uzasadnione, co potwierdza fakt, iż na takim właśnie lub zbliżonym poziomie inni Zamawiający określają wartość wskaźnika GUS którego przekroczenie uprawnia Wykonawcę do waloryzacji wynagrodzenia.

Powyższe dowodzi, iż mechanizm zmiany wynagrodzenia wynikający z § 16 ust. 1 pkt 3) ppkt h) ma charakter pozorny. W praktyce prawdopodobnie nie nastąpi sytuacja uprawniająca strony do zmiany wynagrodzenia z wykorzystaniem opisanego mechanizmu. Taki sposób sformułowania warunków progowych, de facto uniemożliwia zmianę wynagrodzenia prowadzi wyłącznie do obejścia przepisu art. 439 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Podkreślenia ponadto wymaga, że określenie przez Zamawiającego dodatkowego terminowego warunku skorzystania z waloryzacji prowadzi do wniosku, że wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu zamówienia w ogóle nie będzie podlegało waloryzacji. Mając na względzie wskazaną datę zakończenia do 14 miesięcy od dnia podpisania umowy, jak też możliwość waloryzacji dopiero po 12 miesiącach od dnia podpisania umowy, stwierdzić należy, że wynagrodzenie za wykonanie w ogóle nie będzie podlegało waloryzacji, a jeżeli tak, to w bardzo nikłym zakresie i przy koniecznej zmianie pierwotnego terminu zakończenia robót.

Oznacza to, że równowaga ekonomiczna stron będzie zachwiana. Prawidłowe określenie klauzuli waloryzacyjnej ma służyć jej zrównoważeniu, stąd w ocenie wykonawcy termin od którego Wykonawca mógłby wnioskować o waloryzację powinien zostać dostosowany do przedmiotowego zamówienia i być zdecydowanie skrócony względem terminu podpisania umowy.

Analogiczne wnioski dotyczą określenia przez Zamawiającego limitu waloryzacji na 2% wynagrodzenia Wykonawcy. Jak wskazane zostało powyżej celem wprowadzania do Umów klauzul waloryzacyjnych jest przywrócenie równowagi ekonomicznej stron. Określenie limitu waloryzacji na określonym przez Zamawiającego poziomie, przy jednoczesnych dodatkowych warunkach określonych w Umowie w zakresie podstaw waloryzacji potwierdza stanowisko, że klauzula waloryzacyjna opracowana przez Zamawiającego ma charakter czysto pozorny.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść par. 16 ust.1 pkt.3 lit. h wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ w następujący sposób:**

**Było:**

w przypadku zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (waloryzacja). Zamawiający określa, że:

- wysokość wynagrodzenia wykonawcy może ulec zmianie w przypadku zmiany cen materiałów
- wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji począwszy od 12 pełnego miesiąca kalendarzowego od złożenia kosztorysu ofertowego, gdy wartość zmiany cen ww. materiałów przekroczy 25 % w stosunku do stawek przyjętych przez wykonawcę w ww. kosztorysie i utrzyma się nieprzerwanie przez okres 6 miesięcy,
- waloryzacja będzie odbywać się w oparciu o wskaźnik wzrostu cen produkcji budowlano - montażowej, publikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym. W przypadku, gdyby ww. wskaźnik przestał być dostępny, zastosowanie znajdzie wskazany przez Zamawiającego inny, najbardziej zbliżony, wskaźnik publikowany przez Prezesa GUS,
- przez zmianę ceny materiałów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, względem ceny przyjętych w kosztorysie ofertowym Wykonawcy. Wykonawca będzie uprawniony do waloryzacji wynagrodzenia wyłącznie w sytuacji wykazania Zamawiającemu, że na dzień zaistnienia podstaw do waloryzacji, ceny wskazane w kosztorysie ofertowym wykonawcy są niższe aniżeli ceny produkcji budowlano -montażowej, publikowane przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym,
- Wykonawca jest obowiązany powiadomić Zamawiającego o podstawie do dokonania waloryzacji maksymalnie w terminie 14 dni od daty zaistnienia przesłanek, nie później niż miesiąc przed terminem, o którym mowa w § 3 pkt 2) umowy. W tym terminie, Wykonawca ma obowiązek wykazać okoliczności potwierdzające zmianę i przedłożyć kalkulację nowej wysokości wynagrodzenia.
- Wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji maksymalnie do 2% wynagrodzenia, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy,
- postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa powyżej,
- zmiana wysokości wynagrodzenia opisana w niniejszym ustępie następuje w przypadku ziszczenia się powyższych warunków.

**Jest:**

w przypadku zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (waloryzacja). Zamawiający określa, że:

- wysokość wynagrodzenia wykonawcy może ulec zmianie w przypadku zmiany cen materiałów;
- wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji co 2 miesiące począwszy od 11 pełnego miesiąca kalendarzowego od złożenia oferty, gdy wskaźnik cen produkcji budowlano-montażowej publikowanym przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym za ostatnie 11 miesięcy w stosunku do wskaźnika z miesiąca, w którym złożono ofertę ulegnie zmianie o co najmniej 12%;
- wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji w oparciu o wartość procentową stanowiącą różnicę pomiędzy wskaźnikiem cen produkcji budowlano-montażowej publikowanym przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Biuletynie Statystycznym za ostatnie 11 miesięcy od daty złożonego wniosku a wartością 12%, o której mowa wyżej. W przypadku, gdyby ww. wskaźnik przestał być dostępny, zastosowanie znajdzie wskazany przez Zamawiającego inny, najbardziej zbliżony, wskaźnik publikowany przez Prezesa GUS,
- przez zmianę ceny materiałów rozumie się wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny przyjętych w kosztorysie ofertowym Wykonawcy.
- Wykonawca jest obowiązany powiadomić Zamawiającego o podstawie do dokonania waloryzacji maksymalnie w terminie 14 dni od daty zaistnienia przesłanek, nie później niż miesiąc przed terminem, o którym mowa w § 3 umowy. W tym terminie, Wykonawca ma obowiązek wykazać okoliczności potwierdzające zmianę i przedłożyć kalkulację nowej wysokości wynagrodzenia.
- Wynagrodzenie będzie podlegało waloryzacji maksymalnie do 2% wynagrodzenia, o którym mowa w § 7 ust. 1 umowy,
- postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa powyżej,
- waloryzacja dokonana na wniosek Wykonawcy nastąpi tylko i wyłącznie w przypadku, gdy Wykonawca na dzień złożenia wniosku o waloryzację realizuje przedmiot umowy,
- zmiana wysokości wynagrodzenia opisana w niniejszym ustępie następuje w przypadku ziszczenia się powyższych warunków.

**Pytanie 29.** Do pompowni ścieków PTU4 zaprojektowano wolnostojący agregat prądotwórczy. Dokumentacja przewiduje agregaty przewoźne. Prosimy o potwierdzenie, że agregaty przewoźne do pozostałych dwóch przepompowni nie są w zakresie przetargu. Jeżeli zaś są w zakresie przetargu, to uprzejmie prosimy o podanie parametrów technicznych jakim mają one odpowiadać.

**Odpowiedź:** W ofercie nie należy wyceniać agregatu prądotwórczego na przepompowni PTu4. Instalację elektryczną przepompowni ścieków należy wykonać w takim zakresie, ażeby w przyszłości można było dokonać wpięcia agregatu prądotwórczego do zamontowanych w ramach obecnego przetargu urządzeń i wykonanej instalacji elektrycznej. Zakres przetargu nie obejmuje dostawy agregatów przewoźnych

#### MODYFIKACJA TREŚCI SWZ

Działając w oparciu o art. 284 ust. 2 oraz 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019r. poz. 1129 z późniejszymi zmianami) zwanej dalej Pzp, Zamawiający **dokonyuje modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:**

1. Zamawiający modyfikuje treść par. 16 ust.1 pkt.3 lit. e wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ w następujący sposób:

**Było:**

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany harmonogramu rzeczowo-finansowego a także etapów

prac przy założeniu zgodności z zasadami płatności określonymi w § 8 ust. 2 umowy;

**Jest:**

Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia dodatkowej płatności z wkładu własnego Zamawiającego, przy założeniu, że nastąpi ona przed płatnościami z Promesy. Dopuszczone są zmiany harmonogramu rzeczowo-finansowego bez konieczności aneksowania umowy.

**1. Zamawiający modyfikuje w rozdz. 13 ust.2 pkt. 2.2 SWZ w następujący sposób:**

**Było:** Ofertę należy złożyć za pośrednictwem Platformy w nieprzekraczalnym terminie do dnia **03.11.2022 roku do godz. 9.00.**

**Jest:** Ofertę należy złożyć za pośrednictwem Platformy w nieprzekraczalnym terminie do dnia **04.11.2022 roku do godz. 9.00.**

**2. Zamawiający modyfikuje w rozdz. 13 ust.3 pkt. 3.1 SWZ w następujący sposób:**

**Było:** Otwarcie ofert nastąpi w dniu: : **03.11.2022 roku do godz. 9.15.**

**Jest:** Otwarcie ofert nastąpi w dniu: **04.11.2022 roku do godz. 9.15.**

**3. Zamawiający modyfikuje w rozdz. 13 ust.4 pkt. 4.1 SWZ w następujący sposób:**

**Było:** Wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego datą w dokumentach zamówienia, jednak nie dłużej niż 30 dni, od dnia upływu terminu składania ofert. Termin związania ofertą upływa dnia **02.12.2022 roku.**

**Jest:** Wykonawca jest związany ofertą do upływu terminu określonego datą w dokumentach zamówienia, jednak nie dłużej niż 30 dni, od dnia upływu terminu składania ofert. Termin związania ofertą upływa dnia **03.12.2022 roku.**

#### **INFORMACJA O ZMIANIE OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU**

Zamawiający informuje, iż w związku z dokonanymi zmianami treści SWZ w dniu 28.10.2022r. została przekazana zmiana ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych. Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zmianach treści ogłoszenia na stronie postępowania.

Wójt Gminy Kleszczewo

Bogdan Kemnitz